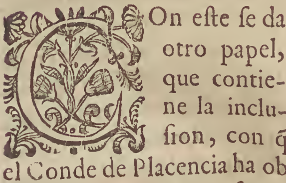
35.

POR EL CONVENTO REAL DE NVESTRA SEÑORA DE LORETO.

Con el Conde de Placencia.



On este se da otro papel, que contiene la inclusion, con q̃ el Conde de Placencia ha obtenido aprehension, y sequestro dela Corte del señor Iusticia de Aragon, del lugar de Puy Bolea, Pardina de Gratal, y otros bienes, que fuerō de don Martin de Lanuça, de los quales la Magestad del Rey don Phelipe nuestro Señor de gloriosa memoria, hizo merced al Conuento de nuestra Señora de Loreto el año de 92. y desde entonces los possee, y alli se insiere el vinculo, con que el Conde los pretende, que le ordeno don Iuan de Lanuça por su testamento, por la facultad que Pedro Fernandez de Bergua, antes llamado Pedro Lanuça le cōcedio por su testamēto.

Tratose de la reuocacion de dicho secresto, y aprehension, ya por falta de prouança del señorio y possession del vinculāte, ya por no auer se prouado, que faltassen las personas substituydas antes q̃ don Iuan de Lanuça, Iusticia de Aragon, y sus descendientes, de los quales es el Conde, ya finalmente pretendiendo, q̃ aunque en su caso estauā llamados y substituydos los hijos de don Iuan de Lanuça, y sus descendiētes, pero q̃ era por substitucion directa, vulgar actiue, pero no por obliqua fideicommissaria, y passiua entre ellos, vt vnus alteri teneretur ac deberet bona restituere.

Las prouisiones de aquestos secrestos y aprehensiones (segun la practica del Reyno) se sustentan facilmente, y con qualquier prouable fun-

damento, quaſi ſic vtrique parti conſulatur, & iuſtitiæ, examinandola deſpues, oydas las partes por menor en el diſcurſo del pleyto, en el qual ſe podran pretender, (ſi no ſe ſuplieren las prouanças por parte del Conde) los miſmos dos fundamentos, que en el otro papel ſe propuſieron, de que no conſta legitimamente, que eſtos bienes perteneciessen al ſuſodicho Pedro Fernandez de Bergua, alias Pedro la Nuça, ni los poſſeyeſſe: y por conſiguiente que no pudieron vincularſe: y que tampoco conſta, de la negatiua, que non ſuperſint deſcendentes de los preſubſtituydos, la qual como fundamento de la intencion, ſe auia de prouar ex receptiori ſententia. Y en eſtos fundamentos ſe ha de ver la otra allegacion, cerca de los quales no ſe ofrece que añadir.

Reſta agora conſiderar las ſubſtituciones, que en dicho vinculo ſe puſieron, y ſu calidad, y naturaleza. En la primera, para en caſo que Miguel de la Nuça fuera Comẽdador de la Freſneda, ſubſtituyo a Luys de la Nuça ſu hermano, hijo de Beltran: y en caſo que no tuuieſſe la Encomienda de la Freſneda, ſubſtituyo al dicho Miguel de la Nuça, y por ſu muerte, a ſus hijos y deſcendientes por recta linea maſculina varones, y de legitimo matrimonio procreados de mayor en mayor, guardando el orden de primogenitura.

La ſegunda, ſiendo, o no ſiẽdo Miguel de la Nuça Comendador de la Freſneda, muriendo el, o ſus hijos y deſcendientes ſin hijos legitimos ni naturales de legitimo matrimonio varones por recta linea maſculina, ſubſtiuuyo al miſmo Luys ſu hermano, y deſpues de ſu muerte a ſus hijos legitimos y naturales de legitimo matrimonio varones, y a ſus deſcendientes por recta linea maſculina varones, de mayor en mayor por orden de primogenitura.

En la tercera, para en caſo q̃ Luys de la Nuça, o ſus hijos y deſcendientes murieſſen ſin hijos y deſcẽdientes de legitimo matrimonio varones, ſubſtituyo a Pedro la Nuça, hijo de Beltran y hermano de los dichos Miguel y Luys de la Nuça, y a ſus hijos y deſcendientes

dientes de legitimo matrimo nio varones, guardãdo orden de primogenitura.

En la quarta, muriendo Pedro la Nuça, o sus hijos varones y descendientes varones por linea masculina, substituyo a Luys de la Nuça hermano de Luys de la Nuça, hermano de Luys, y Pedro hijo de Betran, y despues de su muerte a sus hijos y descendientes legitimos de legitimo matrimonio varones, segun orden de primogenitura.

En la quinta, si acontecia Beltran de la Nuça o sus hijos y descendientes morir sin hijos, ni descendientes de legitimo matrimonio varones por linea masculina, substituyo a Pedro Sanchez, y Iuana de la Nuça, hermana suya, y a sus hijos y descendientes legitimos varones, por orden de genitura.

En la sexta, si acõtecia Pedro Sanchez de la Nuça, o sus hijos y descendientes morir sin hijos y descendientes legitimos de legitimo matrimonio varones por linea masculina, substituyo a Pedro Perez del Fago sobrino suyo, hijo de Pedro Perez del Fago, hijo de Iuana de la Nuça su hermana, y despues de su muerte a sus hijos y descendientes por linea masculina, guardando orden de genitura.

La septima, si acontecia Pedro Perez del Fago, o sus hijos y descendientes morir sin hijos y descendientes de legitimo matrimonio varones por linea masculina, substituyo a Iuan Cabero señor de Xabierre Gay su sobrino hijo de Iuã Cabero, y de Mari Monda de la Nuça hermana suya, y despues de su muerte, a sus hijos y descendientes de legitimo matrimonio varones por linea masculina, guardãdo ordẽ de primogenitura.

Finalmente ordeno la substitucion del pleyto, substituyendo, si acontecia Iuan Cabero, o sus hijos y descendiẽtes, morir sin hijos y descendiẽtes legitimos varones por recta linea masculina, a los hijos legitimos y naturales de mosen Iuan de la Nuça Iusticia de Aragon de legitimo matrimonio, varones y descẽdientes de aquellos por recta linea masculina, comencando al primer fijo masclo descendientes de aquel varones, y despues al segundo, y descen-

cendientes de aquel varones, y assi de vnos en otros por orden successiuo, guardando el orden de primogenitura.

Pretende el Conde (y hasta agora los señores Iuezes en la prouision y confirmacion del sequestro y aprehension, aderecenle) que con solo auer negado que sobreuiuan descendientes algunos de los substituydos antecedentes, llegò el caso de la vltima substitucion, y que se incluye por ella en aquesta succession, y en esto no ay que añadir a lo disputado en el otro papel. Demas que le sera facil agora, que esta aduertido suplir la prouança por el orden, que se colige de *Couar. lib. 2. variar. c. 7. de Peregri. art. 43. ex num. 35. Pacian. lib. 2. de prob. c. 7.*

Consiste pues el pleyto en aueriguar, si don Pedro Fernandez de Bergua, por otro nombre Pedro de la Nuça, o su hijo don Iuan de la Nuça, fue visto ordenar mayorazgo perpetuo para todos los descendientes de las cabeças y principios de dichas substituciones de tal manera, que no solo los llamase por vulgar substitucion, sino por perpetua fideicommissaria tam intra lineas, despues de admitidas respectiuè, quã inter easdem, taliter quod nó solum primo admissus, grauatus censeatur sequẽti restituere, & is alij, & sic deinceps inter vniuscuisque descendentes, verum posterior lineæ antecedẽtis, primo immediatę, & vltimus huius primo subsequentis lineæ, & ita de singulis.

Y si lo reducimos, à terminos de vulgar substitució, intra lineas, aut saltem inter eas, pro monasterio Diuæ Virginis de Loret o videretur respondẽdum, alioqui, si præfatæ omnes substitutiones, intra, & inter lineas ex perpetuo fideicommisso absoluto, ac restituorio, ac in casum mortis habeantur, partes Comitis de Placencia compræhensi in posteriori substitutione, ac linea filiorum don Ioannis de la Nuça Iustitiæ Aragonum minimè viderentur contempnendæ *ex l. Stacius Florus §. Cornelio Fælici. de iure fisci l. ex facto §. ex facto ad Trebel. Bal. cons. 284. in. 1. l. imperator, vbi Bar. de fidei. com. libert. DD. omnes in l. filius fam. §. diui. de leg. 1. latè Pe*

regr.

regr. de iure fisci lib. 5. tit. 1. ex num. 98.

Las primeras ſubſtituciones intra lineas fideicomiſſarias, parecen, ya porque tienen clara diſtincion de tiempos, vt poſt primum caput, & principium vniuſcuiuſque etiam poſt aditam, ſuccedan ſus deſcendientes varones, quod repugnat naturæ directæ, vulgaris *l. poſt aditam. C. de impuberum.* Ya porque demas de eſtar ſubſtituydos todos los deſcendientes deſpues, eſtan las palabras, *por recta linea maſculina, ſucceßiuamente, de mayor, en mayor, guardando orden de primogenitura,* quæ vix eſt quod vulgari compatiantur ſtante præmaximè aperta fideicommiſſaria ſaltem è primo, in ſequẽtes deſcendentes.

Empero, parece q̃ concurren dos fundamentos por el Cõuento de Loreto pro libertate bonorũ, y contra el fideicommiſſo, dignos de mucha conſideracion. El primero, general, que inter lineas las ſubſtituciones fueron directas vulgares, y no fideicommiſſarias: pues para entre ellas no ſe veẽ cõiecturas por letra de tracto de tiẽpo ſucceſsiuo, ni grauamen entre ellas miſmas, vt perſonæ vnius, perſonis alterius teneantur reſtituere bona: Porque el dezir, *& ſi contecera faltar, &c.* que es el lenguage con que introduxo las lineas inter eas, referri congruentius poteſt ad ordinem vulgaris, vt plures, ac plures lineas ſubſtituerit, ita tamen, vt prima admiſſa, ſequentes excludantur, vt huc quoque pertineat communis ſententia Cumani *in l. Gallus. §. quidam rectè. de lib. & poſthum. & in l. peto. §. fratre. & in l. cum ita. §. in fideicommiſſo. de leg. 2. vbique recepta improbato Caſtrenſi in d. §. quidam rectè. vt per doctiſsimũ Ludo. de Caſanate cõſ. 45. & ſequẽtibus. Anto. Fabrum. C. de fideicommiſ. defini. 9. & 35. & de erribus pragma. decada 54. erro. 10.* vbi hoc nomine Caſtrenſem a cæteris improbari teſtatur, y ſegun Cumano ſe juzgo la cauſa del Condado de Luna, por don Franciſco de Gurrea y Aragon, contra doña Maria de Gurrea y Aragon ſu ſobrina, en la Audiencia Real, y en la Corte del ſeñor Iuſticia de Aragon. Y es la razon, porque el tracto de tiempo ſucceſsiuo, para que inter, vel

inter lineas, la ſubſtitucion ſe entienda fideicommiſſaria, y no vulgar, ſe requiere peculiar, y indiuiduo, nec ex vna parte, linea, vel ſubſtitutione porrigitur in aliam, vt ſingulariter docet Crauetta *conſil.* 131. *num.* 4. vbi poſtquam numero antecedenti improbauit Caſtrenſem ait in hæc verba: *Et licet eiuſmodi ſubſtitutio poßit intelligi per viam fideicommißi, quando in ea ſunt verba habentia tractum temporis in futurum, tamen aduertendum eſt, quod iſte tractus in futurum debet eſſe in ſubſtitutione, quæ reſpicit vocatos ordine ſucceßiuo, puta, ſi dicatur, ſubſtituo Titium, & poſt eum, eius filios, tractus autem temporis reſpiciens perſonam primo vocati, ad aliam perſonam extendi non debet. argumento l. ſi vnus. §. ante omnia. de pact. & quia in dubio ſubſtitutio fideicommiſſaria induci non debet, cum ſit onerosa. l. cohæredi. §. cum filiæ. de vulga. Socin. conſi.* 113. *col. penult. ad finem. verſi. vnde ex præmißis. lib.* 1. Hæc Crauetta, el qual hablo, aunque el teſtador huuieſſe ſubſtituydo por orden ſuccesſiuo: Nam is adhuc ad vulgarem reſtringibilis eſt, niſi contrarium teſtator diſpoſuerit: diſpoſuiſſe autem videretur, ſi generaliter per viam rationis dixiſſet, ſe ita diſponere, quia bona in familia, vel in ſubſtitutis perpetuo manerent. Sic intelligens *tex. in d. § in fideicommiſſo, & in d. §. fratre Crauettam ſequitur Anto. Faber. C. de impub. defini.* 8. ibi: *Quid item ſi his verbis concepta, quæ tractum tẽporis habeant? Vtique dummodo non ad primi tantum ſubſtituti perſonam, ſed ad ſequentes quoque directa ſint,* & in allegatio, *iuris num.* 11. ibi: *ſi ad primum ſubſtitutum directa ſint, licet habeant tractum temporis, non ideo tamen ad alias perſonas extenduntur, exacte Menoch. præſump.* 71. *lib.* 4. no auiẽdo conjecturas literales para induzirle, remittens ſe quo ad illas ad *præſump.* 69. *eod. lib. Peregr. art.* 19. *num.* 18. & 19. *Bardello. conſ.* 13.

La generalidad de aqueſta theorica (que entiendo procede indiſtincta y vniuerſalmente) non ſolum intra, ſed inter lineas, imo ſecurius poſteriori caſu, in quo nõ intrat conſideratio Caſtrenſis impliciti, & virtualis tractus tẽporis, quem ipſe conſiderauit, vigore vocis collectiuæ (*deſ-*

(*descendentium*) qui interlineas ad sequentis introductionem cõsiderari nullo modo posit. De que se infiere, que es mas necessario, el explicito y expresso inter eas, vt non solum ad vnum casum, & tempus, quo scilicet, prior linea defecerit, & extincta fuerit, cæteræ subrogentur, & substituantur nõ solum ex ordine vulgaris, verum & fideicommissariæ, y no parece que las lineas de aquesta sucesion esten subordinadas entre si con palabras de tracto de tiempo succesiuo, ni cargo de restituyrse, ad inuicem los bienes, sino simplemente. La segunda, in defectum primæ. La tercera, in defectum secundæ, & sic de singulis. Si ya no se entẽdiesse, que las substituciones inter lineas, fueron cõpendiosas ex cõmemoratione mortis personarum in vna quaq; substitutarum, quæ vtramque continet & vulgarem in casum noluntatis, & impotentiæ, & fideicommissariã post aditam verbis generalibus. *Imola in l. Marcellus §. quidam liberis ad Trebel. Bart. in l. hæredes mei §. cũ ita eod. tit. Ruin. cons. 152. num. 6. in 3. Peregri. de fideicom. art. 7. num. 10. & 47. maxime si sit verbis communibus, vel directis non ciuilibus, vt colligitur ex l. precibus. C. de impuber. l. Centurio. de vulgar. c. Raynutius, de testam. c. si pater eod. in 6. Bar. in d. l. Centurio. num. 16. & 26. Sfortia de compendiosa 5. p. art. 1. num. 38. Peregri. art. 34. num. 67. donde ex Bart. in d. l. Centurio. num. 44.* verba directa non ciuilia æquat verbis communibus ad huiusmodi effectum. Pero en nuestro caso, que vso de las palabras. *Sean y peruengan los bienes*, se puede entender, que son como si dixera, *hæres esto*: y por consiguiente directas, sin ministerio de las personas de la linea antecedente, se hã de entender directas, *vt de verbis hæres esto Bart. in d. l. Centurio num. 43. glo. in l. præcibus C. de impub. & ex Sfortia quem refert. Intrigliol. de substi. centu. 3. q. 31.*

Y si se dixere, que las palabras, *sean y peruengan*, non æquipollent illis, hæres esto, sino illi, hæreditet, que es comun, vt ex Sfortia refert Intrigliol. *d. quæst.* 31. *num.* 48. Se responde, que el mismo, *n.* 45. dixo q̃ es directo, ex Cu

mano

mano *consi.2.num.8. Iasone in d.l.Centurio.nu.74.* y da la razon por estas palabras: *Tum quia hæreditare, idem est, quod hæres esto, est directũ, tum quia sonãt quod directo, & propria au thoritate, & non per manus alterius capit. Alexan. Trentacinq.de substi.par.4.cap.4.nu.4.*

Y si se dixere, que antes las palabras, *ayan, hereden, seã, y peruengan*, sonant in hæc, *capiant, accipiant, recipiant, percipiant*, tambien son directas. Bast. *in l.Centurio.num.16. & 19. Intrigliol.d.quæst, 31.nu.39 versi. item verbum capiat.* Y aunque *en el num.31.* refirio, que Lucas que Penna las tuuo por obliquas, y Sforcia por comunes, sed communiter iudicantur directa, vt per eundem Intrigliolum, & Trentacinquium *d.par.4. c.4. num.35.y* por lo menos quãdo algunas de las palabras fuessen comunes, ay otras directas, traen a si las comunes, vt directa censeatur substitutio. Alex. *in d. l.Centurio. nu. 95. versi.posset dici. Bald. in l. final. num.25. C. de sacrosan. Eccle. Benedi. in c.Raynutius. verb.eidem impuberi.de testam. num.11. Intrigliol. d. centur.3. quæst.35. num.77. & 99. Peregrinus arti.43. numer.89. & quamuis Farina. nouißime decis. 344. 2.p.* contrarium resoluat, vere verba nostrarum substitutionum inter lineas merè directa sunt, latè Intriglio. *d.quæst.31. & 35. videndus.*

Y aunque el *Peregr. eo.art. num.49.* distinxerit inter verba directa ciuilia, & directa non ciuilia, & communia, & quoad effectum compẽdiose posteriora à pari procedere doceat ex Bar. *in d.l.Centurio. num. 18. & 33.* resoluit tamen directa ciuilia illa esse, quæ hæreditarium titulum tribuunt, veluti hæres esto, hæredem instituto, id tamen refert gratia exempli, & cùm nostro in casu testator omnibus prædictis lineis detulerit ex titulo hæreditario vniuersale ius succedendi, nec vllo obliquo verbo vsus fuerit, sed potius ciuilibus directis, vel ad summum aliquando non adeo directis, dicendum videtur, lineas inter se vulgariter tantum substituisse non verò obliquè, ac per fideicommissum.

Ni las conjecturas que suelen considerarse, pro eiusmo di tractu futuri temporis induce-

ducetur, & consideretur, nõ concurrunt in præsentiarum inter ipsas lineas, quamuis enim implicitus tractus temporis ex digressione ad tot lineas, & intra eas ad tot gradus possit considerari, ille tamen restringendus est ad lineam primo vocatam, vt de lineis iudicemus, quod de gradibus interse subordinatis, censuit *Crauetta d. cõs. 131. num. 4. Petra de fideicom. q. 5. num. 166. Riminal. Iuni. cons. 50. nu. 53. quibus Farin. d. decis. 344. num. 12. 2. p.* minime reluctatur, tametsi enim improbet restrictionem suo in casu, ex quo aderant coniecturæ pro eliciendo actu futuri temporis ex mente disponentis, qui ex eis competenter deducitur, *& ex Soci. sen. cons. 12. dub. 3. in 3.* id in ocurrenti casu admittendum non foret, tum ex eo quod vt Farinacius agnoscit, eiusmodi collectio tractus futuri temporis tacita est, quæ in Regno præcipiente statuto, quod tacium nõ admittatur, & quod iudicetur secundum quod in carta legitur, quod quamuis necessarias deductiones, & interpretationes ex comprehensiua etiam, & impropria significatione verborum, verbis etiam generalibus non prohibeat, vt doctissime & exactissime perpendit nostras *Ludouic. de Casanat. cons. 16. cons. 20. & cons. 60.* in hoc præcise consulendus, argumentatiuas tamen collectiones & persuasiuas etiam ex litera, quæ tamen necessario non concludant, nec aliquo sensu etiam improprio verborum, saltem generaliũ contineantur, omnino respuit, vt per eundem Ludouicum, & post illum relatum, & commendatum D.R. Sesse *decis. 65. num. 19.*

Y quando los grados y lineas coniunguntur in substitutione per copulam (Et) id operatur verbum directum, *vt per Ludouic. de Casanate cons. 46. num. 21. vbi num. 22.* rationẽ his verbis præscribit: *Nam sicut quando substitutio actiua facta est per verba directa, veluti instituo, hæres esto, accrescat, reuertatur, moriatur, & alia huiusmodi, certum est, quod non potest trahi ad fideicommissariam, quia verborum directorum natura repugnat. l. verbis ciuilibus. de vulgar. Ita similiter certum est, & indubitatum, si substitutio facta sit per*

 verba

verba communia absque verbis compendiosæ, vel commemoratione mortis, &c. Secundum, quod id securius procedat, quando plures per copulam vocantur, etiam si per compendiosam in quo casu si qui vocantur per copulam sint tales, inter quos cadit ordo affectionis, & charitatis, & tunc ordo successiuus inter eos intelligitur ex natura copulatiuæ adesse per solam vulgarem, apud quem copiosa antiquorum & recentiorũ allegatio.

En suma, quanto a este primero fundamento, que consiste en que quando en las otras lineas la substitucion fuesse expressa fideicommissaria, o implicita verbis generalibus comprehendida en la compendiosa intra lineas: pero inter eas fue directa vulgar, depende de la aueriguacion, de si las palabras del ingresso, y progresso entre ellas son directas ciuiles, quæ absque vllo alterius ministerio directò deferant titulum hæreditarium: quo casu, admissa prima linea, cæteræ, & personæ illarum non admitterentur. *d.l. post aditam. C. de impuber.* Mas si pareciesse, que las lineas estuuieron entre si substituydas per compendiosam ex commemoratione mortis, ex verbis aut inflexis, aut communibus, no tendria lugar por este fundamento la exclusion dela linea de los hijos y descendientes varones legitimos del Iusticia de Aragon don Iuan de Lanuça, en la qual consiste el Cõde de Plasencia, en lo qual agora no se ofrece mas de lo representado.

Y quando pareciesse, que las lineas entre si estuuieron substituydas per compendiosam, fideicommissariam comprehendentem, son de aduertir (llegando al segundo fundamento del Conuento de Loreto) las diferencias que ay de la postrera substitucion del pleyto, a las otras, para que aunque intra illas los descendientes varones estuuiessen substituydos per fideicommissariam expressam, vel implicitam in compendiosa: en la del pleyto empero los hijos y descendientes varones legitimos de don Iuan de la Nuça Iusticia de Aragon, esten substituydos tan solamente por vulgar directa. Ya porque en las otras los hijos de

de primero grado estuuieron presubstituydos, y por su muerte los descendientes, y assi por lo menos en los primeros grados huuo fideicommissaria expressa, o por la cõpendiosa. Ya porque passaua adelante el curso de las substituciones en las primeras, y la del pleyto fue la postrera, en la qual se terminaron. Ya mas principalmente, porque en las otras intra ipsas huuo diuersas dimensiones de tiempos explicitas, saltem a filiis primi gradus ad descendentes, y estuuieron substituydos per disiunctam (vel) en la del pleyto no ay dimensiones de tiempos, ni tampoco los hijos, y descendientes estan substituydos per disiunctam, sed per copulam (&) y assi entra el entender, que los hijos y descẽdientes varones legitimos de dõ Iuan dela Nuça Iusticia de Aragõ estuuierõ substituydos por sola vulgar substitucion, vt tempore deficientis don Martini de la Nuça vltimi possessoris, & omnibus ex lineis præsubstitutis, qui primo gradu procreati essent, mediatè, vel immediate à don Ioanne de la Nuça, nec ad cæteros porrigetur: cum specialiter defunctus ad vlteriores voluntatẽ suam non extenderit, *vt ait Modestinus in l. cum ita. alias incipit omnia* 3.2. *de lega*. 2. Articulo, en el qual, aunque Peregrino hallo tanta dificultad *art*. 19. *n. fin*. vt modo in vnam, modo in alteram diuerterit opinionem, pero la de Cuma no *in d*. §. *quidam recte num*. 7. *& in d*. §. *fratre & in d*. §. *in fideicommisso num*. 3. *&* 4. *vers. or videte*. es la verdadera, y comun contra Paulo de Castro *in d*. §. *quidam recte*. quem merito variationis increpat *Molina lib*. 1. *c*. 5. *ex num*. 26. *cum expresse contrariũ tenuerit cons*. 159. *in*. 1. *& cons*. 434. *& cons*. 252. *in* 2. *Menoch. cons*. 85. *Cranetta d. cons*. 131. *num*. 3. *&* 4. *Bardellon. cons*. 13. *num*. 6. *pulchre, & exactissime Casanate cons*. 45. *& sequen*. en la causa del Condado de Luna, *vbi refert motiua Regiæ Audientiæ in fine consilij* 57. quẽ allegasse sufficit pro amplissime allegatione. Y demas de auerse juzgado assi en la causa del Condado de Luna, en entrambos consistorios del Reyno, ita quoque censuit Rota *decis*. 51. *num*. 6. *&* 7. *& decis*. 698. *ex. num*. 1. 1. *p. in nouissimis, & apud Cardi.*

di.Seraphi. decis.934.num.2. & passim apud Anto. Fabrum C. de impub. defini. 3.7.8.9.10. & 11. & C. de fideico. defini.23. & 35. por estas palabras. *Non est iudicandus testator voluisse fideicommisso perpetuo, & in infinitum grauare descendentes, ab hærede, & substitutio facta in fauorem familiæ agnationis, aut plurium personarum sub nomine collectiuo, sibi locum vindicat in priori gradu, qui eo tempore supersit, quo conditio existit, nec ad vlteriores gradus porrigitur, nisi expressim id testator voluerit. Itaque substitutis liberis, aut propinquioribus, expirat substitutio simul atq; in personis priore loco positis, locum habuit. Hoc enim est, quod dici solet, substitutionem non egredi personam substituti.* Donde Fabro in allegationibus iuris, *num.2.* dize, que este es el sentido del *tex. in d. §. in fideicommisso*, y de la *l. fin. C. de verb. signi.* y exceptua el caso, que se añadiessen palabras de tracto de tiēpo succesiuo, como si añadiera, *vt relinquerentur vna in substitutis, vel ne exirent de eis*, repitelo, *defi.36. & 37. & 46. C. de fideicom.*

Verdad es, que sintieron con Paulo de Castro algunos Doctores primæ quoque classis *Bal. cons.492. num.3. in 2. & cons.305. num.3. Paris. cons.11. num.28. & 37. in 3. Couar. in c. Raynuntius §.2. num.7. Bero. q. fam.104. Mandelus cons.29. & 50. Crasus §. fideicommissum q. 16. num.3. Pereg. art.19. nu. fin.* Empero secluso alias tractu tēporis, no recibe duda prouable la opinion de Cumano, quæ sine dubio magis communiter recipitur, & Castrensis magis communiter improbatur, vt ore pleno dicere credidere possimus, que se engaño Couar. *d. c. Raynuntius. §.2. nu.7. & Crassus d. §. fideicommissum. q.16. num.3. & Soci. Iun. cons.136. nu.28. in 3.* haziendo contraria censura de aquestas opiniones.

Y con mayor seguridad auiendo llamado los hijos y descendientes de don Ioan de la Nuça en nuestra substituciō per copulam (Et) quo casu sola vulgaris securius introducitur, *vt ex eodem Cumano d. §. quidam rectè, & ibi Socin. num. 20. respondet Casanate d. cons.45. num. 43. Alcia. in d. §. quidam rectè 1. lect. num.55. Gracianus discep. Forensium c. 285. num.4.*

Ni Simon de Prætis *lib. 3. interpret. 2. sol.5. ex num.45.* y

la

la Rota *deciſ.579.num.12.p.1. in nouiſsimis, & altera Seraphin. 409.num.14.& Peregrini* 113. mouere nõ debẽt in cõtrariũ pro opinione Caſtrẽſis.Nãq; Simon de Præt.*eo.lib.3.interpr. 2.ſol.5.nu.45.& 46.pag.72.& 73.* hablo en los terminos de Cumano, y ſiguio ſu opiniõ, y aunque refiere la de Caſtrẽ ſe,pero no la ſigue expreſſamente, antes ſe remite a lo q̃ acõſejo, *conſ.203.in 1.nu.32.* do expreſſamente lo improuo. *Vt & ab eodem cauendum ſit d. lib.3.dub.1.interpræt.2. Sol.8. n.18.* quatenus ex ea dictione collectiua, & eius implicito tractu temporis dixo que reſultaua fideicommiſſo actiuè, & paſſiue inter perſonas collectiuè ſubſtitutas, ſino lo eſcuſaſſemos diziendo que hablo de vn fideicommiſſo en caſo de contrauencion in fauorem deſcendentium,ordenado con tracto de tiempo, caſo en que hablo Alexan. *conſi.56. num.1.in 1. Couar.lib. 3. cap.6. num.4. verſi.ſecundum quod.* por cuya authoridad ſe mouio Prætis. De la miſma manera ſe ha de entender Mãtica *lib.8. tit.18. numer.70. vt Prætis in propoſito verum propaſuerit d.ſolutio.9.num.4.pag.136. & Mantica lib.8.tit.11.ex n.11* quibus locis expreſſè ſequuti fuerunt Cumanum contra Paul.de Caſtro.

A las Rotas,Romana *d.deciſ.579.num. 12. 1.par. & Seraphini deciſ.409. num.14. & Patauina Peregrini* 113. Se reſponde, que no reſoluieron la fideicommiſſaria por eſte fundamento, ſino por concurrir en ellas otros muchos adminiculos, y palabras que importaron explicito tracto de tiempo ſucceſſiuo, vt ex eis liquet.

Inficias non eo,que el Cardenal Seraphino *d. deciſ.579. 1.par.in nouiſsimis.n.10. & deciſ.409.num.14.in ſuis. & Peregri.d.deciſ.113.* añadiendo y cumulando fundamentos no atribuyeſſen aqueſte tracto de tiempo ſucceſſiuo a las palabras collectiuas, *deſcendentibus liberis,* abſit tamen que ſe mouieſſen por aquel fundamento, como dellas conſta, y aſſi a lo mucho ſe podria pretender que ſintio Peregrino lo miſmo que *enel art.19.nu.fi.* y tambien el Cardenal Seraphino.Pero pues no ſe reſolüieron ſus caſos por eſte fundamento, no ſe puede dezir, que decidieſſen los Senados

por Paulo,contra Cumano.

Pero dira el Conde de Plasencia (y en esto parece q̃ consiste la substancia y punto deste pleyto) que Cumano,y la comun escuela,que le siguio, se allanaron por la fideicommissaria, quando vltra implicitum temporis tractum ex vi verbi collectiui, quem probauit Castrensis, ay palabras que le importan explicito,quales son enla substituciõ del pleyto aquellas, *por recta linea masculina, començando al primer fijo masclo, descendientes de aquel masclos, y en despues al segundo, y descendientes de aquel masclos. Y assi de vnos en otros,por orden successiuo,seruando el orden de primogenitura*. Las quales parece que contienen diuersas dimensiones de diuersos tiempos, que repugnan a la vulgar, y persuaden la fideicomissaria.

Mas sin embargo, is tractus temporis,& illæ dimensiones,puedẽ referirse,vt sint per vulgarem in fideicommisso, iuxta *tex. in l. vt hæredibus de leg. 2. Bar. in l. quandiu de de æqui. hæredi. Soci. in rubri. de vulgar. in prin. Torniola cons. 80. num. 3.* Porque se exprimieron eo modo, quo tacite inerant in terminis *tex. in d.* §. in fideicommisso, in quo facta substitutione ad fauorem familiæ, vel liberorum, aut etiam illis deficientibus, aliarum personarum, *vt in l. fin. C. de verb. signi.* Ita quoque omnes gradus in infinitum substituti videntur,vnus post alium,ne nolente, aut non valente primo,expiret substitutio, non tamen ex ordine fideicommissariæ,vt primo admisso, cæteri admittantur, *l. post aditam C. de impub. Alex. cons. 105. in 1. & cons. 26. in 3. Soci. cons. 62. 69. & 104. in 3. Soc. Iun. cons. 81. in 3. cum alijs per Torniolam d. cons. 80. nu. 4. qui num. 5.* aduertit, descendentes hoc casu actiue vocari, non autem passiue: cum illis passiua substitutio facta non reperiatur allegat *Deciũ cons. 218. & cons. 352. & Soci. d. cons. 104. in 3.* & ita admissus,non censetur grauatus sequentibus restituere, per doctrinam *Bart. in l. penul. de verb. sig. eiusdem, & glossæ in d.* §. quidam recte cum cõgestis à Torniola *d. cons. 80. num. fin.*

Alexandro *cons. 139. in 6.* non obstantibus verbis testatoris,quibus dictũ fuit, quod

bona semper deuenirent ad masculos, certo aliquo relicto fœminis, imo & fuerat additum, quod bona nunquã recederent de eius domo, & parentela, & sic semper de gradu, in gradum donec mas culi superessent, qui in hunc sensum expenditur à Ioanne Antonio Lanario *cons.* 60.*n.* 117. *quamuis verum sit Alex.* ibi potius fundari in conditio nis defectu, quod videlicet grauati non defecissente sine prole masculina, y lo mismo fue enel caso de Socio Senior *cons.*62.*&* *cons.*69.*in* 3. *Deci. cons.*63.*cons.*89.*cons.*218.273. *&* 291.vbi etiam additũ erat per modum rarionis, ne hæreditas exiret de domo, & nihilominus non fuit admissum fideicommissum *Ias.cons.* 228.*in* 2. vbi quoque dictum erat, quod hæreditas deueniret de liberis in liberos *Ruin. cons.*79. *in* 2.vbi fuerat dictũ, quod perpetuo bona essent in familia, idem *cons.*19.*in* 3. vbi dictum erat, quod bona descenderent ad masculos, & non ad fœminas. Rimina. *cõs.* 182. non obstante, quod ibi descendentes essent vocati or dine succesiuo.

Y el mismo tracto de tiempo succesiuo se consideraua en la causa del Condado de Luna para que la substitucion de los hijos y descendientes de los hijos varones del Conde de Ribagorça don Alonso de Gurrea y Aragon, sucediessen por fideicomisso co mo se podra ver en aquella escriptura, quã refert D.Casanate in principio *cons.*45. & nihilominus in vtroque Regni Senatu iudicatum fuit pro vulgari, contra fideicommissariã.

No puede negarse, sino que muchos destos autores se mouieron, porque aunque auia tracto de tiempo, o razon vniuersal de la agnacion, huuo condicion mediata, o immediata, quæ defecerat, que propriamente no es la materia deste pleyto, ni lo fue del Condado de Luna, y Varonias de Pedrola, y asi no auiendo en nuestro caso fallecimiento de condicion, sino el de las lineas antecedentes, que ya se presupone, que faltaron, magis vrgent las palabras de tracto de tiempo succesiuo arriba ponderadas en la postrera substitucion del pleyto de los hijos y descendientes de don Iuan de la Nuça, Iusticia de Aragon, de las qua-

quales las palabras *de vno en otro* se compadecen con la vulgar, porque induzen substitucion Breuiloqua, sui natura directa, & vulgaris, *l. iam hoc iure de vulgar. vt aduertit Anto. Faber defini.6.C. de impub.* pero ha se de considerar, si las otras palabras, *y sus descendiẽtes por recta linea*, importan tracto de tiempo successiuo, que importandole, etiam Breuiloqua efficitur fideicommissaria, maxime si ex præcedentibus, & sequentibus appareat, testatorem fideicommittere voluisse. *Ripa in l. Lucius nu. 43. de vulg. Capra cons.7. Ias. cons.134.in 1. quos sequutus est Faber.d.defini.6.C. de impuber.* En que deue cõsiderarse: porque las palabras *de vno ad alium*, las contuuo in ordine vulgaris, y las que le parecieron aptas para la fideicomissaria, fueron aquellas, de hærede in hæredem: quia cum viuentis nullus sit hæres, præsupponunt tempus post aditam, & sic fideicommissum. Quod tamen argumenti genus, (quod fuit *Socin.cons.12. in 3.*) *improbat Crauetta d. cons. 131.num.6.* in quo non immerito, quoniam hæc verba nostræ substitutioni non fuerunt addita. Agnoscit tamen Antonius Faber, per illa verba *per rectam lineam*, potissimum deduci tractum temporis: cũ apposita sint ad exclusionem descendẽtium collateralium, quæ nec poterant verificari in fratris liberis primi gradus, sed tantum in nepotibus, vt patruum, qui ex descẽdentibus esset testatoris, in linea tamen inflexa, non in recta, excluderẽt. Empero q̃ el substituyr a los herederos no cõtenga necessario tracto de tiẽpo, latius deducit *Ant. Faber defini.11. C.eod.tit. de impuber.* como, ni tampoco la comemoracion del orden successiuo, quam non inducere tractum temporis ad fideicommissum, expressæ docet idem *Faber defini.8.C.eod.* nec enim ea verba æquipollent substitutioni de liberis in liberos, quam ad casum fideicommissi potius referendam, post *Bal. docet Corne.cons.190. in 3.* quamuis & eo casu additis etiam verbis, vsque in infinitum, vulgarem tantum introduci, docuerit Ruinus *cõs. 102.num.11. & 12.in 2.* quem ita simpliciter retulit *Anto. Faber.defini.23.C.de fideicom.* additis tamen verbis, vsque in infi-

infi-

infinitum, quæ absunt à nostra substitutione discedit Faber, quasi dubio procul posteriora hæc verba tractum temporis contineant. Ruynus quidem vbi proximè loquitur in casu, quo præcesserat eorundem liberorum directa substitutio, mas en nuestro caso, en el qual no se dize, quod in perpetuum bona peruenirent in descendentes don Ioannis de la Nuça, vel quod semper conseruarentur in eis, vel quod ab eis non exirent: nec fuit illius agnationis conseruandæ expressa ratio, nec ab vltimo ex descendentibus est facta in fauorem alterius substitutio, adhuc potest intelligi, alia omnia verba non tam præcisse, & necessario, tractum temporis importare, vt præ se ferant ordinem pasiuum, & onus fideicommisi inter eosdem descentes. Nam & quod vnus post aliū sint substituti, & quod bona de vno in alium ex ordine primogenituræ per lineam directam essent peruentura, referri potest ad vulgarem directã in qua çedē dimensiones quã uis restrictæ ad lineem qualitatis primogeniorum considerari possunt. Cū igitur nullū verbum grauaminis, nec perpetuitatis, nec temporum successiuitatis, (quæ non compatiatur vulgari) in nostra substitutione legatur, habenda erit directa vulgaris. Deuolutio enim hæreditatis potest fieri etiam ad vltimum gradum, cęteris non valentibus, vel nolētibus adire, secus autem si dictū fuisset, semper, vel in perpetuum, *vt ex Baldo in l. ab eo num.*8. *C. de fideicom. Paris. cons.*90. *num.*42. *& cons.* 92. *num.*43. *in* 2. *refert Farin. decis.*232. *num.*4. 2. *p.* Nec alio qui satisfactum videtur verbis Modestini *in d.* §. in fidei commisso, nisi expræsse ad vlteriores voluntatem suam extenderit, vt ex Natta *cons.*531 *à num.*28. *Deciano cons.* 10. *nu.* 7. *in* 3. *& Mantica lib.*6. *tit.* 15. *num.*12. *Farin. decis.* 282. *num.*8. *ead.* 2. *par.* Et ex actiua vocatione vtcumque continente subrogationem pluriū graduum, & personarum, nō infertur ad ordinem pasiuū. *Ripa in d. l. Centurio. nu.*168. *Paris. cons.*38. *num.*28. *in* 2. *Socin. Iun. cons.* 57. *num.*4. *in* 4. 4. *quos & alios Farin. sequitur decis.* 538. *num.*8. *d.* 2. *par.*

E y aun-

y aunque *Farin. decis.* 143. *ex num.*2. 1.*p.* etiam absque dictione perpetuo induxerit fideicommissum, quia per verba (transire, & peruenire,) cōmunia, semper putat induci fideicommissum, *ex Bart. in l. his verbis nu.*2. *de hæredi. insti.* pero quando se substituye in tota hæreditate, contrarium docet, nisi substitutio fuisset realis, verbis in rem directis, *vt ex Bar. in l. peto §. fratre nu.* 2. *de leg.* 2. *& alijs per ipsum nu.* 4. vel nisi habita esset ratio agnationis, vel post descendētes, vocauerit transuersales *Farin. decis.* 181. *num.* 5. 1. *par. &* 266. *num.* 13. *&* 16. *eadem* 1. *par. & latius decis.* 193. *num.* 5. *alioqui refert Farin. Rotam sequutam fuisse Cumanum decis.* 486. *nu.* 5. *d.* 1. *par.* y aunque *decis.* 300. *num.* 3. ex implicito tractu temporis importato ex vi nominis collectiui, pro fideicommisso referat esse cōmunem, & magis communē, in hoc tamen aperte fallitur, vt merito *num.* 4. *potissimum, fundetur in illis verbis, per fideicommissum restituat integre,* &c. quæ vulgari repugnant, *ex Bar. in d. l. Centurio. num.* 38.

Y si se confiere el vinculo del Condado de Luna, y Baronias de Pedrola, que le refiere *D. Casan. d. cons.* 45. dōde præsupposita vocatione filiorum, & descendentiū masculorum Comitis don Alphōsi, se tuuo por vulgar, vno tātum contradicente, en la Audiencia Real, y Corte del señor Iusticia de Aragon, se hallara, que las palabras para el tracto de tiempo succesiuo eran mas expressas: pues primero se admitieron todos los de la linea masculina y femenina, descendientes de los hijos varones del Conde dō Alonso, y se substituyeron diuersas vezes en defecto de entrambas lineas dellos, masculina y femenina doña Aldonça y sus descendientes, in perpetuum, vt ab vltimo illorū, ij substituti viderentur. Y lo que mas es, que la clausula, que se podra ver apud Ludouicum de Casanate *d. cons.* 45. *pag.* 611. concluyo con estas palabras, (prefiriendo siempre los varones a las hembras, de la forma, modo, y manera, que arriba en el presente capitulo esta dispuesto y ordenado, y no otra) que referidas ygual-

ygualmente a los descendientes de los hijos del Conde dõ Alonso, y a los de doña Aldõça tenian tracto de tiempo y perpetuydad, quæ tamen restricta fuerunt vtriusque Senatus consuleris, & præiudicijs ad ordinem directæ vulgaris.

Haziendose este discurso: principalmente, para dar razon a su Magestad del estado del pleyto, y para que si fuere seruido le mande ver, tandem visum fuit operę pretiũ duo animaduertere alterum, que por ventura pretendera el Conde de Plasencia ex alio quoq; capite la perpetuidad del fideicomisso, quia scilicet, reale extiterit non in personas, sed in rem scriptum, cum dictum fuerit, *ayan de ser, y sean, y peruengan, &c.* quæ diriguntur in res ipsas, & ita inducunt fideicommissum reale, *vt ex Bar. in l. peto §. fratre num. 2. de leg. 2. Castren. in l. voluntas in fine, vbi Iaso nu. 10. C. de fideicom. obseruat Farina. decis. 231. num. 1. par. 2. & ad fideicommissum reale, consequitur grauamen reale, quod afficit omnes vt ex Paris. cons. 18. num. 50. & cons. 90. num. 43. in 2. Surd. cons. 315. num. 20. & alijs sequitur Farin d. decis. 231. num. 1. & decis. 268. num. 1. eadem part. & decis. 300. num. 28. 1. p.* id enim esset destruere communes theoricas & distinctiones superius propositas, quę potissimæ habendę sunt in proposito: cum præsertim nec videantur posse cõuenire authoritates prædictæ nostris substitutionibus, in quibus certo generi personarum prospectum est, non autem vel omnibus agnatis, vel omnibus cognatis, vel vtrisque, ex onere reali vt in casibus Farinacij, & Doctorum ab ipso allegatorum.

Alterum vero, que quando la substitucion del pleyto fuera vulgar directa, auiendo se verificado con la muerte de don Martin de la Nuça, y no auiendo pedido los bienes ex ea, ninguno de los hijos, ni descendientes de don Iuan de la Nuça Iusticia de Aragon, ascendientes del Cõde don Ferrer de la Nuça, ex eorum noluntate, oy parece, que puede pedillos. En lo qual es de aduertir, el tiempo que corrio en vida del Con-

de

de don Pedro de la Nuça ſu padre, ſi fueron 30. años vt aduerſus eum, & cæteros poſſit videri præſcriptum. Y ſi quãdo huuieſſe corrido præſcripcion contra el primero ſubſtituto vulgar, cæteri excludentur, in quibus erit vlterius deliberandum.

Michael Paſtor.

